

POR

EL DEAN, Y CABILDO DE la Santa Iglesia de Seuilla.

EN EL PLEYTO

CON

El Abad de Oliuares, su Fiscal, y Cabildo.

SOBRE

Diezmos de los Lugares de la Abadia.

PRE-

1 PRETENDEN el Dean, y Cabildo, que los dichos diezmos les tocan, y pertenecen, sin embarga de la Bula de dismembracion, y ereccion de la dicha Iglesia de Oliuares en Colegiata.

2 Y para proceder con toda claridad, en el discurso de este papel se hazen en el hecho los presupuestos siguientes.

3 Suppono primo, q̃ la Santidad de Vrbano VIII. el año de 1624. por hazer gracia al Excelētissimo Señor Conde-Duque de Oliuares, y engrandezer su Casa, y Estado, erigiò en Iglesia Colegial la Capilla de Santa Maria la Mayor de las Nieues de la Villa de Oliuares, condecorandola con la Dignidad de Abad, y otras quatro, ocho Canonicatos, doze Racioneros, doze Capellanes, y otros Ministros, dandole otras prerrogatiuas de Iglesia Colegial, eximiendo al Abad de la jurisdicion del señor Arçobispo de Seuilla, y sugetandole inmediatamente a su Santidad, y a V.S.I.

4 Suppono secundo, que en dicha Bula se le dà al Abad la jurisdicion espiritual del Estado de Oliuares priuatiue, *quoad Dominum Archiepiscopum.* Y que en la clausula 48. se dize, que todo el Estado de Oliuares, con sus Lugares, se entienda ser, *nullius Diœcesis*, proprio, y particular territorio del Abad *in spiritualibus.* Y en la 49. que tenga jurisdicion priuatiua omnimoda en todas las causas pertenecientes al fuero Eclesiastico, *priuatiue ad dictum Dominum Archiepiscopum.*

5 Suppono tertio, q̃ en la clausula 35. se le asigna a dicha Colegial por dote suyo, de la Mesa Capitular, Dignidades, Canonicatos, Prebēdas, Raciones, y para todos los demas gastos suyos, y de la fabrica, todas las propiedades, bienes, y derechos, q̃ antes pertenecia a la Iglesia, y Capellanias suprimidas, y los diezmos de que gozaua an-

antes de la erecciõ. Y porque esta clausula ha de ser vna de las basas fundamentales en que se ha de fundar el discurso principal, se ponen a la letra sus palabras, ibi: *Ipsique Ecclesiæ in Collegiatam, vt præfertur, erectæ pro eius, & Mensæ Capitularis, ac Dignitatum, Canonicatuum, & Præbendarum, ac Portionum, & Capellaniarum huiusmodi dote, illasque pro tempore obtinentium, & aliorum inferiorum Ministrorum, & Officiariorum, ac Sacristiæ, & fabricæ manutentione, ipsiusque Ecclesiæ ædificio, ac vsibus, & necessitatibus pro tempore occurrentibus, omnia, & singula, res, proprietates, bona, & iura ad Ecclesiam, & Capellanias suppressas ante præsentem illarum suppresionem pertinentia, illisq; debita, & competentia, omnesque illarum fructus, redditus, & prouentus, siue in decimis, siue aliis rebus consistant.*

6 Suppono quarto, que el señor Conde-Duque de Oliuares, para mayor aumento, y congrua de la dicha Iglesia, la diò mil y quinientos ducados de renta en cada vn año, los mil en conformidad de lo dispuesto en la dicha Bula de ereccion, clausula 35. y los quinientos voluntarios. Y asimismo se le vnieron, y anexaron algunos Beneficios de la Dioceси de Seuilla, hasta en cantidad de dos mil ducados de renta en cada vn año, en execucion de lo dispuesto en la clausula 36. de dicha Bula. Y que todo esto està executado, y hecha la vnion, y anexion de dichos Beneficios, como consta por los autos fechos en execucion de la dicha Bula de ereccion, cuyo traslado està presentado en los autos, Pieç. 3.

7 Suppono quinto, que el año de 26. se executò la dicha Bula de ereccion, y desde entonces hasta aora el Cabildo ha estado, y està en quieta, y pacifica possessiion de percibir, y cobrar los diezmos de los Lugares de dicha Abadia: y en la misma ha estado, y esta de tiempo inmemorial.

Sup-

8 Suppono sexto, que en 3. de Setiembre del año passado de 653. el Fiscal de la dicha Abadia diò vn pedimiento ante el Doctor Iuan Nauarro, Abad de la dicha Iglesia de Oliuares, en que haziendo relacion de la Bula de erecciõ, dize, q̃ al dicho Abad, y a la Mesa Capitular de dicha Iglesia Colegial, tocã todos los diezmos de los frutos de la Ciudad de S. Lucar la mayor, y las demàs Villas, y Lugares del Estado de Oliuares, en virtud de dicha Bula, segun, y en la forma que les ha tocado, y pertenecido a los señores Arçobispo de Seuilla, y Dean, y Cabildo de dicha Santa Iglesia: y concluye pidiẽdo, se despachẽ letras para la retenciõ de dichos diezmos, mãdando, y apremiando con censuras a todas las personas de qualquier estado, y calidad que sean, vezinos, y moradores, estantes, y habitãtes en la dicha Ciudad de San-Lucar, y en las demas Villas, y Lugares de la jurisdicion de dicha Abadia, que desde el dia 25. de Agosto del dicho año acudan con los diezmos causados, y que se causaren a las personas puestas, y nombradas por el dicho Abad en la Ciudad de San-Lucar, y en las demas Villas, y Lugares de dicha jurisdicion. El Abad mandò, que se despachassen las letras en la forma pedida para la retencion de dichos diezmos. Y en 18. de Nouiembre de 54. el Cabildo ganò letras de inhibicion de este Tribunal, donde transportados los autos, pretendiò, que se declarasse le pertenecian dichos diezmos, y reposicion de los procedimientos del Abad. Alegò la costumbre inmemorial de percibirlos, y la possessión en que estaua tambien desde la ereccion. Y formò articulo sobre la manutencion. El Abad pidiò reformacion de las letras, y que se le remitiesse el conocimiento de esta causa. Y por auto de 20. de Iunio del dicho año se le remitiò, para que reponiendo el dicho auto, procediesse, y hiziesse justicia, como hallasse por derecho.

6 Præsuppono septimo, que auiendo diferentes

au-

autos,y recursos(cuya relacion se omite,por no conducir para lo que oy se controuierte) el Abad , y su Prouisor se exoneraron del conocimiento de esta causa, por auerlos recusado el Cabildo , y la remitieron a V. S.I. ante quien se puso demanda en 19. de Agosto del año passado de 661. en nombre del Fiscal Eclesiastico de dicha Abadia,al señor Arçobispo,y Cabildo,pretendiendo se declarasse tocar, y pertenecer al dicho Abad, è Iglesia Colegial de Oliuares todos los diezmos del territorio de la Abadia , y que dichos señores Arçobispo, y Cabildo, les boluiessen , y restituyessen todos los que auian percibido desde el dia de la ereccion.

10 Esta demanda se contestò en 17.de Março proximo passado;y por vn otrosi se introduxo por parte de el dicho señor Arçobispo , y Cabildo , el articulo de manutencion en la possesion de percibir dichos diezmos. Y por auto de dos de Mayo fue V.S.I. seruido de concedersela.

11 El qual auto le consintieron el Abad,su Fiscal, y el Cabildo de la Iglesia de Oliuares, y pidieron se determinasse la causa principal, segun, y como antes tenian pedido. De que se diò traslado a los señores Arçobispo,y Cabildo. Y auiendose alegado por ambas partes largamente,se halla oy la causa legitimamente conclusa.

12 His ita in facto suppositis, todo el discurso de este papel se ha de reducir a la prueba de que por la dicha Bula de ereccion no se transfiriò el derecho de percibir los diezmos en el Abad,è Iglesia Colegial de Oliuares, sino que le tienen, y conseruan oy el señor Arçobispo, y Cabildo de la misma suerte que le tenian antes de la dismembracion,y ereccion de la Abadia.

13 Principio assentado de Derecho es, que los priuilegios siempre deuen entenderse estrechamente; maximè,quando son en perjuizio de tercero, *cap. Porro, de*

priuileg. cap. ex ore sedentis 17. cap. per exemptionem, Abbas in cap. cum & plantare, num. 5. eodem titul. Peña decis. 590. num. 5. & decis. 736. num. 2. & decis. 744. num. 3. part. 1. diuersor. eadem Rot. part. 5. recentior. decis. 291. num. 9. pulchrè Mantic. decis. 82. num. 1. & decis. 163. num. 5. & ideo non extenditur de casu ad casum, cap. sane, de priuil. l. quod constitutum, cum gloss. ff. de militar. testament. Bald. in cap. eam te, num. 13. de rescript. Idque etiam ex identitate rationis. Butr. in cap. sane, de priuileg. Grat. cons. 130. num. 2. in 1. vol. Dom. Valencuel. cons. 33. num. 272. Girond. de priuil. num. 304. Giurb. cons. 67. num. 26. & lato calamo cons. 39. num. 41. vbi per hæc, & alia iura dicit. De eo, quod non loquitur priuilegium expresse, nec nos loqui debere. Por lo qual, todo lo que no se halla expressa, y literalmẽte concedido en èl, se entiende denegado, *vt probatur in locis relatis, & tradit Gail lib. 1. obseruat. 25. num. 3. Aldroband. cons. 68. num. 11. Giurb. dict. cons. 39. num. 44. idem probat Burat. decis. 19. n. 5.*

14 De estos principios nace otra proposicion tan cierta como la referida, scilicèt, q̃ quando el priuilegio es claramente en perjuizio de tercero, se ha, y deue interpretar de forma, que el perjuizio sea el menor que pueda, *vt probat gloss. communiter recepta in l. 2. §. si quis à Principe, verb. Impetrauerit, ff. ne quid in loco publico, & in l. si cum ab hærede 12. ff. ad Trebell. Iass. in l. fin. n. 24. de constitut. Princip. Anton. Gabr. commun. concl. tit. de iur. quæsito non tollend. conclus. 1. num. 24. & lib. 6. tit. de clausul. conclus. 1. num. 21. & conclus. 2. num. 14. Menoch. lib. 2. præsumpt. 9. num. 18. vbi pulchrè, & lato calamo Vela tom. 2. dissertat. 39. num. 31. & tenuit Rot. apud Duran. decis. 48. num. 28. Quia semper Principis gratia restringenda est, vt minus lædat ius tertij, quam fieri possit. ead. Rota cor. Seraph. decis. 931. n. 2. & apud Dom. Cardin. Otthobon. decis. 175. num. 12. &*

21. Et nunquam censetur Papa derogare regulæ de iure quæsito, nisi faciat specificam, & indiuiduam mentionem. Ita Sarnen. in proem. Regular. quæst. 6. in fine, & super dicta regula, quæst. 19. Put. decis. 157. lib. 2. in nouissim. Verall. decis. 30. part. 3. Adeo quod nec sufficiat derogatio regulæ in genere, quamuis adiecta sit clausula quorum tenores, vt pluribus relatis decisionibus abundè probat Ferentill. post Burat. decis. 576. num. 6. in addit. num. 10.

15 Y es singular, y copiosa la anotacion de *Paulo Rubeo a la decis. 666. tom. 4. recent. eiusdem à num. 50. vsque ad 57. vbi post Felin. Iasson. Abb. Dec. Gonçal. Gratian. Dom. Molin. de Hispan. primogen. Menoch. & alios, & plures Rotæ decisiones probat, quod vt Princeps non intelligatur voluisse per priuilegium lædere ius tertiĳ quæsitum, sunt impropriandæ verba priuilegiĳ, pro quo est bon. text. in cap. super eo, de offic. delegat. & quod hæc interpretatio summenda est, etiam si Princeps procedat ex motu proprio, quodque si de mente Principis constet expresse velle iuri tertio quæsito præiudicare, tunc censendum est non in magno, sed in paruo voluisse; & quod hoc casu satis est, vt gratia aliquid modicum operetur in præiudicium tertiĳ; & postquam aliquid modicum operata est restringi debet, ne enorme fiat tertio præiudicium.*

16 Y aunque la limitacion de esta proposicion es el caso en que la gracia de su naturaleza es perjudicial (como la de exempcion de diezmos de la jurisdicion del Ordinario, y otras semejantes) en las quales no es necessario especifica derogacion de la regla de *iure quæsito*, porque como su Santidad sabe ya quando haze estas gracias, que no pueden tener subsistencia, ni efecto alguno, sino es perjudicando al Prelado, y demas interessados, virtual, è implicitamente va derogada la regla en la concesion de la gracia; porque sino, fuera frusta-
to-

toria, è ilusoria la concession, por ser inseparable de la gracia, y su execucion, el perjuizio de tercero, *vt in specie docent Rot. apud Cassador. decis. 1. sub titul. de priuileg. Seraphin. decis. 762. num. 4. & 1445. num. 7.* con otras muchas decisiones, que refiere, y sigue *Ferentil. in annotat. ad decis. 566. Burat. n. 23.*

17 Esta limitacion no es aplicable al caso de este pleyto, porque aunque el derecho de percebir los diezmos, *inspecto iure communi in dubio censeatur sequi Parochiam*, puede por muchas causas, y razones estar separado de la Cura de almas, y pertenecer a otros, que no la exerzan. Porque el Parroco solo tiene derecho a la congrua, ò sea en diezmos, ò en otra especie. Por lo qual es comun resolucion, que la Parroquialidad de vna Iglesia no se prueba por la percepcion de los diezmos, *vt hæc omnia latè probabimus inferius.*

18 Y asi no se sigue por necessaria consequencia, de que su Santidad concediesse al Abad, è Iglesia Colegial de Oliuares la jurisdicion espiritual del dicho territorio, y de la translacion del exercicio de la Cura de almas, que le concediesse tambien los diezmos. Y paraque esta pretẽsion tuuiesse fundamento era necessario, conforme a las doctrinas referidas, que fuera impracticable el priuilegio de la dismembracion, nò transfiriendose el derecho de percebir los diezmos; con que no siẽdo esto asi (vt manifestè patet) no le tiene pretender, que por la Bula de dismembracion, que solo mira al punto de jurisdicion, quedasse transferido el derecho de percebir los diezmos, siendo materia totalmente diuersa de la dezimal, *vt post consil. Oldrad. docet Rot. apud Seraphin. decis. 1422. num. 18. Hostiens. in cap. super eo, nu. 3. & 11. de Paroch. & in cap. querimoniam, num. 2. & ibi Butr. num. 6. de iur. patronat. Felin. in cap. cum causam, num. 12. de probat. & ideò non infertur à limitibus diuidentibus territoria, & iurisdictiones ad terminos*

de-

decimatorios Ecclesiarũ, vt fuit resolutum per Rot. decis. 16. apud Coccin. n. 2.

19 Y para corroboracion deste punto, *conducunt tradita à Menoch. de præsumpt. lib. 2. præsumpt. 9. num. 12. & seqq.* donde despues de *Felino en el cap. super eo, num. 5 de offic. delegat. Bart.* y otros en la *l. Gallus, §. Et quid si tantum, ff. de liber. & posthum.* dize, que aunque el perjuizio del tercero, *in iure quæsito*, venga en consequencia del priuilegio, ò rescripto del Principe, sin embargo se ha, y deue interpretar solo en lo expressado, sin perjudicar al tercero en lo que viene a ser consequẽcia legal del priuilegio. Y entre otros exemplos, que traen los DD. es el caso de la restitucion del deportado, hecha por el Principe; la qual, aunque por su naturaleza, y consequencia legal comprehende, no solo la remission de la pena, sino tambien la restitucion en quanto a los honores, y bienes *in pristinum statum, perinde ac si pœnam deportationis non meruisset*; sin embargo si en el tiempo de la deportacion los bienes estàn en poder de terceros, no comprehende este caso la restitucion; porque el Principe por las gracias, ò priuilegios nunca es visto que quiere perjudicar al derecho del tercero, sino es que expressamente lo diga. Y esto nunca lo haze, sino es *ob causam publicæ vtilitatis.* Y en esto se fundò la decision 576. de *Burato Ianuen. reintegrationis*, en que se resoluiò, que vn Fray Pedro Bautista, que por autoridad Apostolica auia passado de la Religion de los Capuchinos a la de los Freyles de San Iuan, no deuia ser reintegrado a los bienes que tenia antes de la profession en la Religion de los Capuchinos; porque la gracia, ni la dispensacion no se podian, ni deuian entender en perjuizio de los terceros, que tenian adquirido derecho a los dichos bienes, aunq̃ huuiesse passado a Religion capaz en virtud de la dispensacion Apostolica. Todas estas resoluciones van fundadas en q̃ el priuilegio no com-

pre-

prehende aun aquello que es consequencia legal de lo expressado, quando sin ello puede subsistir, y executarse.

20 *Et conducunt etiam tradita à Felin. in cap. postulasti 27. sub nu. 10. vers. Hanc limitationem, de rescript. Sanch. de matrimon. lib. 8. disput. 1. nu. 21.* y otros a quien refiere, y sigue *Alexand. Sperel. en la decis.* 112. *tom. 2. à num. 19.* los quales dizen, que la dispensacion, como es exorbitante del Derecho comun, *& sortitur naturam priuilegij,* no comprehende aquellas cosas que aliàs *ex dispositione iuris veniunt in consequentiam,* sino es que sean inseparables, *omnino, & taliter,* que sino es comprehendiendolas, no puede tener execucion la gracia. Imò, que esto procede *etiam si id, super quo principaliter dispensatur, sortiatur quidem effectum suum, sed non ita plenè, & facilè, sicut si comprehenderet consequutiua.*

21 Y assi, aunque aliàs fuera consequentia legal, y juridica el derecho de percibir los diezmos del exercicio de la cura de almas, auiendose transferido esta por priuilegio, y pudiendo executarse en lo expressado, no ay fundamento alguno para pretender, que en el dicho priuilegio quedò transferido el derecho de percebir los diezmos.

22 Todas estas doctrinas, que generalmente proceden en otras materias, con mucho mayor razon en la de diezmos; porque su Santidad no concede, sino es con grande dificultad, no solo la dismembracion dellos (que es lo mas) pero ni aun la exempcion de pagarlos, que es mucho menos. Por lo qual es comun resolucion de todos, que aunque la exempcion sea plenissima, no se entienda respecto de la paga de los diezmos, sino es que expressamente se diga. *Caualler. decis. 247. num.* 10. *Coccin. decis. 279. num. 3. Rot. in Valent. decimar. relata per Tamburin. de iure Abbat. tom. 3. quæ est decisio 89.* y

otras

otras, que se refieren *infra num.*

23 Et in specie, que los diezmos no estàn comprehendidos en la dismembracion de vna Iglesia, ò territorio, aunque sea con palabras plenissimas, y exuberantes, es doctrina de *Innocent. en el cap. ex litteris, de iure patronat.* a quien sigue, y refiere *Rot. recent. part. 2. decis. 399. nu. 1. & fuit decisum in decisionibus* 448. & 419. *p. 1. recent.*

24 Con que no auiendo en toda la dicha Bula de ereccion, y dismembracion, clausula alguna en que se le concedan al Abad, è Iglesia Colegial los diezmos del dicho territorio, que pertenecen al señor Arçobispo, y Cabildo, y demas participes, justamente podemos dezir, que el Abad, y la Colegial no tienen priuilegio, no solo claro (como era necessario) *cum agatur de præiudicio alterius Ecclesiæ, vt dicitur in præfatis Manticæ decisionibus*, pero ni dudoso. *Nam cum deficiunt verba priuilegij, deficit & priuilegium, argum. leg. ita autem, vbi Bart. ff. de administrat. tutor. & in specie tradunt DD. sup. relati num. . & in terminis dicta decis.* 419. *part. 1. recent. Farinat. num.* 3. ibi: *Non obstat, quod loca prædicta vna cum illorum incolis, & habitatoribus, & illorum animarum cura fuerint dismembrata ab Ecclesia Sancti Iuliani, & ab omni illius dependentia, & superioritate, & assignata Ecclesiæ Sancti Ambrosij in Parochialem de nouo erectæ, vt legitur in ipsa dismembratione, quia fuit responsum ex dictis verbis non esse inferendum ad decimas.*

25 Reconociendo lo indubitable de estas conclusiones la parte del Abad, y la Colegial, dizen, que aunque este derecho de percibir los diezmos no les estè expressamente concedido en la dicha Bula, lo està virtualmente, porque este derecho sigue la cura de almas, la qual se ha transferido en el Abad, y Cabildo de la Colegial.

Este

26 Este es el vnico fundamento de que se valen, y sobre que han discurrido dos Abogados de la Corte Romana. Y assi, con responder a èl, quedarà desvanecida totalmente la pretension del Abad, y Iglesia Colegial.

27 Todo este discurso va fundado sobre vn presupuesto incierto. Porque aunque regularmente, *& inspecto iure communi*, el derecho de percebir los diezmos competa al que tiene la cura de almas, conforme al *cap. cum contingat, de decim.* la *decis.* 174. *de Gregor. num.* 3. *& addit. num.* 8. *Lother. de re beneficiar. lib.* 1. *q.* 20. *n.* 73. *&* 74. *& trãslata cura animarum censeatur, etiam translatum ius percipiendi decimas, vt dicitur in decis.* 402. *num.* 1. *apud Merlin.* que son los lugares citados en los papeles escritos por parte del Abad, è Iglesia Colegial; este derecho no es inseparable de la cura de almas, ni de calidad, que sin èl no pudiera tener subsistencia el priuilegio. Y assi, conforme a las doctrinas referidas, no se puede, ni deue tener por comprehẽdido en èl, *& ideò dicunt DD. quod ex perceptione decimarum non concluditur probatio Parochialitatis, vt post Ancharran. cons.* 162. *num.* 4. *Anton. de Butr. in cap. quia non nulli, de Cleric. non residentib. num.* 10. *& alijs tenet Rot. decis.* 24. *post tractatum Tamburin. de iure Abbatum, num.* 11.

28 Vlterius respondetur, que no es dudable, que por algun derecho especial puede pertenecer a otros este derecho de percebir los diezmos, y andar separado de la cura de almas, *vt post Rebuf. Couarrub. & alios agnoscit Lother. de re beneficiar. lib.* 1. *quæst.* 20. *num.* 13. Los quales dizen, que en este caso solo tiene derecho el que exerce la cura de almas, a que se le dè congrua.

29 Y este derecho especial tiene la Iglesia de Seuilla, y demas Cathedrales de España, y los participes en los diezmos, por estar fundadas sobre ellos, y ser dote de las Prebendas, Canonicatos, y Beneficios. Por

lo

lo qual, aunque el Parroco tiene la asistencia de derecho para la percepcion de los diezmos por el *cap. cum contingat, de decim. & alia iura vulgaria*; esta asistencia no procede contra las Iglesias Cathedrales de España, y demas participes en los diezmos, *& ita tenuit Rot. apud Greg. XV. decis. 429. n. 6. & apud Duran. decis. 21. nu. 5. Vbi quod cum in Hispania omnes fere Ecclesiæ dignitates sint fundatæ super decimis, vel saltem de eis participent, non potest fieri aliquod fundamentum in assistentia iuris. Ferentil. in addit. ad Burat. decis. 402. n. 6. Barbos. de offic. Paroch. part. 3. cap. 28 §. 2. num 15. in fine.* Con que todo el discurso que se haze por la parte contraria corruit ex defectu præsuppositi.

30 Y asi, el priuilegio, y gracia, que su Santidad hizo al señor Conde-Duque de Oliuares de sepatar, y dismembrar el dicho territorio del Arçobispado de Seuilla, no puede, ni deue redundar en perjuizio de dicha Santa Iglesia, y demas participes. Porque aunque la separacion de territorio, diuision, y dismembracion de jurisdicion, por su suprema potestad, y soberania la puede hazer, *iustis de causis pro libito voluntatis suæ, cap. & tẽporis 16. quæst. 1. cap. præcipimus 16. quæst. 6. cap. sicut vnire, de excessib. Prælator. l. 2. tit. 1. part. 2. l. 5. titul. 5. part. 1. extrauagant. Saluator de præbend. inter communes, quemadmodum, & Prouinciarum diuisio, & aggregatio in temporalibus fieri potest per Supremũ Principem, l. si eadem, ff. de offic. Assessor. vbi Bart. Castrens. & alij, l. vnica, & ibi gloss. Bart. & Plat. C. de Metropoli Berito, lib. 11. & lato calamo Solorzan. de Indiar. gubernation. lib. 4. cap. 5. Lother. de re beneficiar. lib. 1. quæst. 11. Dom. Salgad. de supplicat. ad Sanct. 1. p. cap. 14. à nu. 6.* Pero el quitar los diezmos a vna Iglesia, y la dotacion a sus Dignidades, y Prebendas, por hazer gracia, y fauor a otra, esto nunca lo haze su Santidad, ni es de su mente el q̃ los priuilegios q̃ concede se entiendan,

y practiquen en esta forma, ni el empobrezer vna Iglesia (maximè, tan insigne como la de Seuilla) por enriquezer la Colegial de Oliuares. *Non enim debet vnum altare spoliari, vt alterum vestiatur, vt in terminis similibus dixit Rota decis.1.de reb. Eccles. non alienand. in nouis, & decis.561.num.7. & seqq. part.5. recentior. & decis.3.num.7.part.7. & in Cracouiens. decimar. coram Bich. relata per Dian. part.10. fol. mihi* 473. *vers. Quæ tamen donatio, in fin. Quaranta in compend. Bullar. verb. Alienatio rerum Ecclesiæ, num.* 15. *& conducunt quæ lato calamo adducit Paul. Rub. in annotat. ad decis.666.tom.4. à num.50. præcipuè n* 75.

31 Y assi la Rota en los casos que se han ofrecido tiene declarado, que por semejantes dismembraciones nunca es visto, que su Santidad quiere perjudicar a las Dignidades, Canonigos, y demas participes en diezmos, sino es que los perciban como antes de la dismembracion, *& fuit decisum in Mediolanen. decimar. decis.*419. *part.*1. *recent. Farinat.* que es formalissima para el caso de este pleyto. Y en ella, entre otras cosas que se ponderaron para prueba de que por la dismembració de vna Iglesia, y territorio, no se transfiriò este derecho, fue, el que los diezmos estauan aplicados antes a los Canonicatos, y Prebendas de San Iulian, de donde se auia hecho la dismembracion, ibi: *Maximè, cum istæ decimæ ante dismembrationem reperirentur concessæ, & applicatæ Canonicatibus dictæ Ecclesiæ Sancti Iuliani, seu eorum Præbendis, & sic non possunt dici applicatæ Parochiali Sancti Ambrosij, vt fuit resolutum in Conchen. decimar. de Villanueua.*5. *Maij* 1600. *coram bonæ memoriæ Cardinal. Pamphil. Idem tenet Gratian. discept. Forens. cap.*867. *num.*37. *Barbos. de Canonic. cap.*2. *nu.*2. *circa fin.*

32 Es singular texto, y decisiuo del caso de este pleyto, la extrauagante Ioann. XXII. *Ad Apostolatus,*

de

de concess. Præbend. donde su Santidad para remedio de la mala forma que se auia tenido hasta entonces en la execucion de las Bulas de dismembraciones de Obispados: y para quitar todas las dudas, y cõtrouersias, que pudiessen ocurrir en semejantes materias, dize, que no se entiende derogado, ni perjudicado el derecho de los Arcedianos, Cabildos, ni de las Iglesias de quienes se hizo la dismembracion, sino solo en lo que expressa, y literalmente se leyere en las Bulas de dismembracion, y ereccion de nueuo Obispado; cuyas palabras, por ser tan singulares para el intento, se ponen a la letra, ibi: *Ad Apostolatus nostri peruenit auditum, quod aliquarum Ecclesiarum per Nos ab alijs Ecclesijs ex certis causis, quæ ad hoc nostrum animum induxerunt, authoritate Apostolica diuisarum, Prælati, & subditi Capitulis, Archidiaconis, & alijs personis Ecclesiarum, à quibus supradictæ Ecclesiæ sunt diuisæ, multipliciter iniuriari præsumunt non permittentes eos vti iurisdictionibus, & iuribus suis, sicut ante diuisionem huiusmodi vtebantur. Quia igitur intentionis nostræ non extitit, nec existit per diuisionem Episcopatuum, Ecclesiarum, à quibus diuisiones factæ sunt Capitulis, Archidiaconis, vel alijs personis, velle aliquatenus derogare. Nisi quatenus in diuisionũ huiusmodi litteris Apostolicis continetur expresse. Nos præsentis authoritate statuti, vniuersis Prælatis, Capitulis, & alijs quibuscumque personis Ecclesiasticis Ecclesiarum decisarum, & in Cathedrales Ecclesias, per Nos authoritate Apostolica erectarum præcipimus, & mandamus, ne Capitula, Archidiaconos, & alios personatus, vel Dignitates, officia, seu beneficia in prædictis primarijs Ecclesijs obtinentes, quominus visitationes exerceant, procurationes recipiant, iurisdictiones, & iura Archidiaconalia, & alia bona obtineant in prædictis decisis Diœcesibus, sicut ante diuisionem huiusmodi obtinebant, nisi quantum in diuisionum huius-*

mo-

modi litteris Apostolicis caueatur expresse, impediant quoquomodo quovsque per Sedem Apostolicam aliud fuerit ordinatum. Y la glossa, verb. *Statuti*, dize, que esta extrauagnte haze derecho comun, ibi: *Hoc statutum cum vniuersis sit directum, ius commune continet, nam & vim sententiæ, & rem perfectam noscitur obtinere extra de verb. signif. cap. in his.*

33 Secũdo respondeo, q̃ aun abstrayẽdo desta cõsideracion, y derecho especial, q̃ tiene el Cabildo, y demas participes para la percepcion de dichos diezmos, por lo qual, conforme a la dicha extrauagante, y doctrinas referidas, no se entiende estar comprehendido este derecho en el priuilegio de ereccion, y dismembracion de la Iglesia de Oliuares, y su territorio; la mas cierta, y verdadera resolucion es en terminos de derecho comun, q̃ por la dismembracion no se transfiere el derecho de percebir los diezmos, si expressa, y literalmente no se concede, *per doctrinam Innocentij in cap. ex litteris, de iure Patronat. quam sequuta est Rota d. decis. 399. num. 1. part. 2. recent. Ioann. Andr. ad Speculator. titul. de decimis, §. 1. verb. Vnica, litt. A. Gloss. in cap. ad Audientiam, vers. Licet possit dici, quod Papa non intellexit, de decimis.* Y esta opinion siguiò la *l. 9. tit. 10. part. 1. optimè Tondut. resolut. Canonicar. part. 2. cap. 68. numer. 22. Vbi quod dismembrata cura ab vno Capitulo, & alteri applicata Ecclesiæ, non propterea ius exigendi decimas; quod tali Capitulo competebat censetur translatũ in Ecclesiam, cui cura concessa fuit.*

34 Y esta resolucion es indubitable, por tenerlo declarado assi la Congregacion de los señores Cardenales, Interpretes del Santo Concilio de Trento, *super sess. 21. de reformat. cap. 4. & tradit Barbos. in Collectan. ad d. cap. num. final, & in cap. cum contingat, de decimis, num. 7. in fin. & lib. 3. de iur. Eccles. cap. 26. num. 15. in fin. & ita fuit decisum in vna Mediolanen. decimar. de*

Car-

Carlatio, quæ est 497. part. 2. in posthum. Farinat. & in Nouarien. decimar. decis. 61. tom. 7. recentior. Rub nu. 6. 10. & 11. & ita concludit hodie sequendam esse opinionem Ioann. Andr. Fagnan. in cap. cum contingat, de decim. à n. 43. per plures pro aduersa parte adductus.

35 Ni obsta el dezir, que estas doctrinas proceden en caso, que la ereccion de nueua Iglesia Parroquial, en quien se transfiriò la cura de almas, fue por autoridad del Ordinario, quedando dentro de los limites de la primera, y filiacion suya, que son los terminos en que habla el *cap. ad Audientiam, de decim.* y el 4. *sess. 21. de reformat.* Pero no en caso que la dismembracion fue general, y absoluta de la jurisdicion, y superioridad de la primera Iglesia, como sucediò en el caso controuerso.

36 Porque se responde, que los Abogados de la Colegial estàn poco consequentes en las defensas, que hazen a su fauor; pues por vna parte pretenden probar, que antes del Concilio, la opinion mas comun era, que aun en estos terminos mismos, en que la Iglesia dismembrada queda en filiaciõ de la antigua, passauan los diezmos, sin necessidad de otra expression. Y por otra dizen, que despues del Concilio no passan los diezmos en la Iglesia nueuamente erigida, sino se expressa en la nueua ereccion, y dismembracion. Con que destruyen la razon de diferencia, que quieren dar para euadirse de las doctrinas, y decisiones, que hablan en terminos de las dismembraciones, y erecciones, que se hazen *ex causa publicæ vtilitatis*, como lo es la del dicho *cap. ad Audientiam*, cuya decision està innouada por el capitulo 4. referido del Concilio. Porque si el ser la Iglesia filial, y quedar dẽtro de los limites de la antigua, fuera causa (como dizen) de que los diezmos no passassen en la Iglesia erigida nueuamente, sino se expressa; lo mismo deuia proceder, *tàm ante, quàm post Concilium*: porque tambien en terminos del *cap. ad Audientiam*, la Iglesia erigida en

esta forma, quedaua filiacion de la antigua, y por el capitulo 4. del Concilio no se hizo mas que innouar la disposicion del *cap. ad Audientiam*, y assi lo reconocen los Abogados que han escrito por la Colegial. Con que la razon de diferencia, que se quiere dar en contrario, se destruye por los fundamentos mismos de que se vale la parte de dicha Colegial.

37 Y si la basa fundamental de todo su discurso es el dezir, que los diezmos pertenecen al que exerce la cura de almas, poco puede importar, que la Iglesia nueuamente erigida quede dentro de los limites de la antigua, ò no; pues en entrambos casos se transfiere el exercicio de la cura de almas en el Parroco de la Iglesia nueua. Y assi no tiene fundamento la razon de diferencia, que se quiere dar. *Parum enim interest diuersificare casus, nisi ratio diuersitatis assignetur. Gloss. in leg sed si lege 28. ff. de petition. hæreditat. §. Item si res, vers. Habeant.*

38 Tertio respondeo, que no solo no puede, ni deue considerarse la diferencia, que en contrario se dà, sino que antes bien todas las doctrinas, que hablan en terminos de Iglesia nueuamente erigida dentro de los limites de la antigua, y en terminos del *cap. ad Audientiam*, y el dicho capitulo 4. del Concilio, proceden con mucha mayor razon en el caso de este pleyto. Porque la dismembracion que se haze en fuerça de dichos textos, es por estar los lugares distantes, y no poder los Parroquianos, sin grande incomodidad, ir a la Iglesia antigua a oir Missa, y a que se les administren los Santos Sacramentos, y assi ay causa de publica vtilidad, que obliga a la dismembracion; con que deue tener interpretacion mas plena, que en este caso, en que la dismembracion no se hizo por causa de publica vtilidad, sino solo por hazer gracia al señor Conde-Duque de Oliuares, en cuyos terminos (*vt superius probauimus*) se deue entender la dismembracion estrechamente, y solo en lo

ex-

expressado. Porque como dixo Felino *in cap. quæ in Ecclesiarum 7. col. 4 post princ. vers. Vbi autem Papa in tertia declaratione, in fin. n. 31. de constitutionib.* su Santidad, sino es que sea por causa necessaria de publica vtilidad, nunca deroga al derecho adquirido a vnas Iglesias para dar a otras.

39 Quarto respondeo, que aunq̃ la Rota en las decisiones antes del Concilio estuuo varia sobre el punto de si los diezmos passan en la Iglesia filial nueuamente erigida, en fuerça del *cap. ad Audientiam, de decim.* pero despues que por el capitulo 4. del Concilio se les seña la congrua al Parroco de la Iglesia nueuamente erigida, constantemente (como se vè en las dichas decisiones, y lo confiessan los Abogados de la Colegial) tiene decidido, que no passan. Y esto, no porque el texto del Cõcilio lo diga expressamente, sino es porque con auer asignacion de cõgrua, tacitamẽte es visto auerlos reuocado. Y assi lo tiene declarado la Sagrada Congregaciõ de Cardenales, Interpretes, cuya declaracion ha seguido la *Rota in dictis decisionibus*; porque como el derecho que tiene el Parroco es a la congrua, y el que tiene a los diezmos es por razon de ella, auiendo asignacion de congrua, cessa la causa, porq̃ podia tener pretension a ellos, *vt pulchrè tradit Lother de re benefic. lib. 1. q. 28. n. 49. Rot. decis. 497. part. 2. in posthum. Farinat. num final. & in terminis es la decis. 419. part. 1. recentior. eiusdem num. 4.*

40 Y esta, y la 448. *eadem part.* 1. que refiere, y sigue *Gratian. tom. 5. discept. 867. num.* 36. son formalissimas para el caso deste pleyto. Porque en ellas determinò la Rota, que los diezmos de los Lugares de Rancato, y Cliuesio pertenecian a la Iglesia de San Iulian, y Canonigos della, aunque este territorio se auia dismembrado de la jurisdicion, y superioridad de dicha Iglesia, y sugetado a la de San Ambrosio, nueuamente erigida en

Pa-

Parroquial,en quien se transfiriò la cura de almas, aunque la dicha dismembracion fue con palabras plenissimas,y exuberantes,y tales, que abdicaron omnimodamente la superioridad,y dependencia de la dicha Iglesia de San Iulian.

41 Y es de aduertir,que en el caso de estas decisiones,aun no concurrieron todas las razones, y motiuos, que ay en el caso de esta dismembracion,para que el derecho de percebir diezmos no se aya transferido en la Iglesia Colegial nueuamente erigida, y se tuuieron por suficientes; que en la Bula de dismembracion no auia palabra alguna de asignacion de diezmos; que estos eran dotacion de los Canonicatos, y Prebendas de San Iulian; que al Rector de la Parroquia nueuamente erigida se le auia señalado congrua; que la obseruancia subsecuta auia declarado, que el derecho de percebir los diezmos no estaua concedido en la Bula de dismembracion,porque despues de ella la Iglesia de San Iulian auia continuado en su percepcion.

42 Todos estos motiuos concurren en el caso de este pleyto. Porque en el priuilegio de dismembracion del territorio de Oliuares no se habla palabra de los diezmos pertenecientes a la Santa Iglesia de Seuilla: los Canonicatos, y Prebendas de ella estàn fundados sobre esta renta: y se le asignaron por congrua a la de Oliuares,ademas de la renta de la Parroquial suprimida, mil y quinientos ducados anuos por el Excelentissimo Señor Conde-Duque, y dos mil que le aplicò su Santidad de renta de Beneficios de la Diocesis de Seuilla, y ha continuado en su percepcion despues que se executò la dicha Bula por espacio de treinta y seis años,hasta el presente, que fue quando contextò la demanda. Y ademas de estos,concurren los motiuos,y razones siguientes.

43 El primero, que en la suplica que se hizo a su Santidad,no se pretendieron los diezmos del dicho terri-

rritorio,ſino es ſolo el que ſu Santidad erigieſſe la dicha Villa de Oliuares en Colegial,y para mayor luſtre ſuyo, y de la Abadia,tuuieſſe juriſdicion quaſi Epiſcopal, con territorio ſeparado, y diſtinto: y todo lo que ſe le da,y concede en la dicha Bula mira a eſto,y ſiendo la peticiō, y ſuplica en la forma referida, es abſurdo manifieſto, y pretenſion vicioſa,querer, que ſu Santidad por el dicho priuilegio de la diſmembracion,y nueua ereccion,concedieſſe mas de lo que ſe le pedia,y ſuplicaua,mayormēte, ſiendo en tan graue daño, y perjuizio de terceros, *quia reſcriptum debet intelligi ſecundum tenorem petitionis,& non vltra,cap.inter dilectos,de fide inſtrumentor.verſ.Quamuis ex forma petitionis,& ibi gloſſ.verb. Petitionis.Caſſador.deciſ.7.intitul.de reſcriptis. Honded.conſ.94.num.56.vol.1.Farinat.deciſ.687.num.6. part.2.recentior. Et recipit interpretationem ex narratis in precibus.Ancharran.lib.2.quæſt.familiar. quæſt. 14.num.2 & cum pluribus lato calamo Capic.Lat.tom. 2.conſult.145.à num.102.*

44 El ſegundo,que auiendo ſu Santidad en la clauſula 35.aſsignadole a la dicha Igleſia Colegial por dote ſuyo de la Meſa Capitular, Dignidades, Canonicatos, Prebendas,y Raciones,todas las propriedades,bienes,y derechos,que antes pertenecian a la Igleſia Parroquial,y Capellanias ſuprimidas,y hecho eſpecifica,y clara mencion de diezmos,ſolo le aplicò los q̄ la dicha Parroquial gozaua antes de la ereccion.

45 En que hago dos reparos. El primero, que en eſta clauſula ſu Santidad diò a entender manifieſtamente, no queria conceder a la dicha Igleſia Colegial otros diezmos,ſino ſolo los que gozaua antes de la ereccion quando era Parroquial;porque a no ſer eſto aſsi,como le aplicò los dichos diezmos, que pertenecian a la Parroquial, huuiera hecho aplicacion de todos los del territorio;y el no auerlo hecho, fue denegacion expreſ-

ſa,iuxta cap.ad Audientiam 12.*de decim.l.*2 §.*Sin autem,C.de caduc.tollend.* ibi: *Nam ſi contrarium volebat,nulla erat difficultas coniunctim diſponere, quæ iura latè exornat Fontanel.de pact.nuptial. clauſ.* 5.*gloſſ.* 10.*part.*2.*à num.*4.*vſque ad* 7.*Valaſc.de priuileg.pauper.*1.*par.quæſt.*9.*num.*21.*Caſtill.lib.*2.*controuerſ.cap.* 4.*num.*29.*& ſeqq.Fontanel.deciſ.*193.*à num.* 15.*Caſanat.conſ.*45.*n.*23.*& conſ.*47.*n.*22.

46 *Qua ratione argumentandi vſi ſunt in hac materia interpretationis priuilegiorum. Ananias conſ.* 22. *verſ.Eſt etiam multum ponderandum. Ancharr. conſ.* 120.*num.*4.*Alexand.conſ.*38.*num.*6.*volumin.*1.*Rot. deciſ.*497.*tom.*2.*recent.Rub.n.*5.*circa fin.*

47 El ſegundo reparo es, que con auer ſu Santidad hecho mencion eſpecial de los diezmos, que pertenecian a la Parroquial ſuprimida, y aplicadoſelos a la dicha Colegial, diò vn fundamento ſolidiſsimo para la inteligencia del priuilegio, y excluſion notoria de la pretenſion,que oy tiene la Igleſia Colegial. Porque ſi ſu Santidad por quitar dudas,no tuuo por ocioſo el hazer eſpecifica mencion de los diezmos,que pertenecian a la Igleſia Parroquial ſuprimida,con ſer (como es cierto) conforme a derecho, que por mudar del eſtado de Parroquial en Colegial,no perdia ſus derechos, y rentas,ſino es que los deuia percebir, y gozar, como antes de la ereccion,*ex latè adductis à Rot.deciſ.*252.*part.*7. *recent.Rub.* Con mucha mayor razon huuiera hecho mencion de los diezmos del territorio de Oliuares,ſi huuiera querido hazer aplicacion de ellos a dicha Igleſia Colegial, ſiendo materia tan perjudicial a vna Igleſia tan inſigne como la de Seuilla, y a los demas participes en diezmos,y la comun reſolucion,que por la diſmembracion general del territorio no ſe comprehenden los diezmos pertenecientes a la Igleſia de donde ſe hizo la diſmembracion.

Eſ-

48 Esfuerçase mas este discurso con que en la clausula 44. despues de auer dicho su Santidad, que dismembra, y separa el dicho territorio de Oliuares, y sus Iglesias del Arçobispado de Seuilla, dize, que la libra, y exime de la jurisdicion del señor Arçobispo, y de la prestacion de qualesquiera contribuciones, taxas, imposiciones, y otros derechos, de todos los quales estauan libres con solo la separacion, y dismembracion del territorio, *iuxta gloss. in Clementin. 1. §. Volumus, verb. Diœcesanis, de for. compet. cum adductis per Rot. in decis. 324. num. 1. part. 1. recentior. Farinat. decis. 42. num. 2. & 6. & 65. num. 3. apud Tamburin de iur. Abbat. & coram Martin. Andr. decis. 54. num. 2. & 5. & in Montis Casinen. iurisdiction. 27. Mart. 1651. §. Ex quibus, cor. bon. memor. Bich. quæ est 61. post tractat. Tonduti de pensionibus. Lother. de re beneficiar. lib. 1. quæst. 24. à num. 112.* Deforma, que aunque virtualmente, y por necessaria consequencia de la separació del territorio quedauan libres de la paga de semejantes derechos, sin embargo no tuuo por ocioso su Santidad el especificarlos: con que parece que es materia agena de toda duda, y controuersia, que no quiso aplicar al Abad, y Colegial los diezmos del dicho territorio, pues no es verosimil, que si huuiera querido hazerlo, dexara de expressarlos quando expresò otros derechos de poca estimació, cuya exempcion viene por necessaria consequencia de la separacion del territorio; siendo, como es, concession de diezmos la que se reputa por la mas ardua, y de mas graue perjuizio.

49 Por lo qual, aun en los priuilegios en que expressamente ay exempció de diezmos tiene la Rota declarado, se han de entender de los temporales, y extraordinarios, y no de los ordinarios, como son los sobre que se litiga, *vt tenuit in decis. 185. apud Otthobon. num. 11. & 302. tom. 10. recent. Rub. num. 14. & in Cesar-Augustan. decim. 28. Iun. 1650. coram Meltio, re-*

la-

lata per Dian. part. 10. *fol. mihi* 477. *verſ. At ſuppoſito. Nam vt ibi dicitur hæc eſt materia valdè odioſa, propter quam quantum fieri poteſt debet fieri ſtricta interpretatio, quod antea tenuit Rota in deciſ.* 271. *num.* 6. *part.* 4. *recentior. Et tanquam exorbitans à iure communi, ac tertio præiudicialis ſub generalitate verborum non comprehenditur; nec venit in communicatione generali priuilegiorum, ſed eſt ſpeciali nota digna, & requirit expreſſam, indiuiduam, & ſpecificam mentionem, ita Caualler. deciſ.* 247. *num.* 10. *verſ. Tandem Rota, & deciſ.* 214. *num.* 5. *part.* 2. & 48. *num.* 8. *part.* 4. & 39. *num.* 9. *ead. part.* 4. *recentior. Coccin. deciſ.* 279. *num* 3. *pulchrè Rot. in Valentin. decim. relat. per Tamb. de iur. Abbat. tom.* 3. & *eſt* 89. *in ordine inter eius impreſſas, præcipuè à n.* 2. *vſque ad* 6. donde deſpues de auer dicho, que la comunicacion de priuilegios no comprehẽde aquellas coſas, q̃ no ſe ſuelen conceder, *vel ſaltim cum magna difficultate*, y en que ſe trata de perjuizio graue de tercero, *hæc notanda verba adijcit*, ibi: *Huiuſmodi autem eſt exemptio à ſolutione decimarum, ne dum quia læditur ius tertij, cum præiudicetur illis, qui habent intentionem fundatam de iure communi, vel alias, & in Hiſpania ferè omnium Eccleſiarum fructus conſiſtant in decimis debitis vigore antiquarum donationem, de quibus ſæpè dictum fuit in Rota, ſed etiam quia talis exẽptio non ſolet niſi cum magna difficultate, & cauſæ cognitione concedi. Ioann. Andr. in cap. dudum, nu.* 5. *verſ. Ratio diuerſitatis, de priuileg. Nec veroſimile eſt Papam ſub inuolucro verborum voluiſſe, ita enormiter Eccleſias lædere prout iam conſideratum fuit in allegata cauſa id, quod eo magis dicendum eſt; tum quia in hac materia exemptionis, in qua cum tractetur de ſubtractione iuris alterius, priuilegia non ſunt amplificanda, ſed ſtrictè interpretanda. Oldrad. conſ.* 286. *Roman. conſ.* 180. *in fin. Abb. in cap. licèt, num.* 2. *de decimis*, &

fuit

fuit dictum in causa Carthagin. decimar 10. *Iun.* 1583. *cor. Reuerendissim. Alexandrino, & c. Latè etiam Rot. in dict. Cæsar-August. decimar. coram Melt. part.* 10. *Dian. fol. mihi* 476. *vers. Quod autem dicta priuilegia. Tamburin. de iur. Abbat. tit.* 1. *disput.* 15. *q.* 18. *n.* 34. *& seqq.*

50 *Quibus accedit*, el que su Santidad para mayor aumento de congrua le assignò a la dicha Colegial dos mil ducados de la renta en Beneficios de la Diocesi de Seuilla, y es cosa totalmente inuerosimil el que su Santidad por hazer gracia al Excelentissimo Señor Conde-Duque de Oliuares, y ilustrar la dicha Iglesia con el titulo de Colegial, y asignacion de territorio, quisiesse al mismo tiempo quitar al señor Arçobispo de Seuilla, no solo la jurisdicion, y la prouision de dichos Beneficios, *nulla accedente causa publicæ vtilitatis*, sino tambien los diezmos a èl, y a su Iglesia. *Ne dicamus, quod non solum duplici onere, sed triplici voluit eum grauare, quod prorsus alienum est à verosimili mente Romani Pontificis, qui est fons æquitatis. Oldrad. cons.* 72. *num.* 4. por el *cap. Mandatum, de rescript. & post Rot. in Cesar-Augustan. dismembrat.* 33. *Iun.* 1600. *cor. Cardin. Pamphil. & alios ead. Rota apud Merlin. part.* 2. *decis.* 722. *num.* 4.

51 Y assi es materia agena de toda duda, que en el dicho priuilegio de dismembracion de territorio, y nueua ereccion de Iglesia en Colegiata, no quedaron comprehendidos los diezmos de dicho territorio. Y la resolucion de las *decisiones* 419. *&* 448. *part.* 1. *recent.* procede con conocidas ventajas en este caso, por concurrir las mesmas razones, y otras superiores, *vt supra diximus.*

52 Y aunque en los papeles escritos por la Colegial se pretende dar euasion a estas decisiones; la respuesta

que ſe da a ellas, y razon de diferencia, a el caſo deſte pleyto es de calidad, que en rigor no neceſsitaua de ſatisfacion.

53 Porque lo que ſe dize vnicamente es, que en dichas deciſiones auia la clauſula *ſine præiudicio*, la qual falta en la Bula de diſmembracion de la Igleſia de Oliuares, y ſu territorio.

54 A que ſe reſponde, no es de ſuſtancia la expreſsion de la dicha clauſula, *ſine præiudicio*; porque *in eſt de iure* en todos los priuilegios, y reſcriptos Apoſtolicos, *cap. ſuper eo, de offic. delegat. l. 2. §. Si quis à Principe, ff. ne quid in loco publico. Sarnen. in regul. de iur. quæſit. non tollend. quæſt. 1. in princip. Ludou. deciſ. 383. num. 2. Seraphin. deciſ. 398. num. 18. Barboſa clauſul. 157. num. 1. & ſeqq.* Y aſsi la falta deſta clauſula en dicha Bula no puede conſtituir diferencia entre el caſo de dichas deciſiones, y el de eſte pleyto: y el que en aquel huuieſſe dicha clauſula fue caſual, y no motiuo ſuſtancial de las deciſiones, *vt ex earum lectura manifeſtè patet.* Y los Autores que las citan lo tienen aſsi entendido, pues para prueba de que por ſemejantes diſmembraciones no ſe trãsfieren los diezmos en la Igleſia nueuamente erigida, las citan generalmente ſin la diſtinciõ de ſi ay, ò no la clauſula *ſine præiudicto, ita Lother. & Tondut. in locis ſuperius adductis.*

55 De que reſulta ſer las dichas deciſiones formales, y terminantes para la determinacion de eſte pleyto, y la clauſula *ſine præiudicio*, que en ellas ay, ſolo ſirue de dar a entender, que el derecho de percebir los diezmos no eſtà (como en contrario ſe pretende) virtualmente comprehendido en la diſmembracion, y translacion de la cura de almas; pues a eſtarlo, aunque huuiera la dicha clauſula, no pudiera proceder la reſoluciõ de dichas deciſiones. Porque lo virtual tiene la miſma fuerça que lo

lo expresso, *leg. Prætor ait, §. Interdictum, & ibi gloss. verb. Expressum, & Barthol. hoc notat, ff. de nou. oper. nuntiat. D. Salgad. de protect. 4. part. cap. 9. n. 27. Parlador. rer. quotidian. cap. final. 1. part. §. 11. ampliat. 4. Rodrig. de execut. cap. 1. artic. 4. num. 32. decis. 219. par. 5. recent. Rub. nu.* 4. Proposicion de que no duda la parte de la Colegial, antes bien la confiessa, y reconoce por cierta.

56 Y por esto conuienen todos los Doctores en que la clausula, *sine præiudicio*, siempre se entiende de otros perjuizios, que los expressados; porque a no tener esta inteligencia, fuera inutil la gracia, ò concession, *ita Oldrad. cons. 330. in fin. Rebuf. in prax. beneficiali. in forma nouæ prouisionis, in verb. Dummodo, num. 6. Theodos. de Rub. de clausul. clausul. 754. num. 9. Gratian. discept. 867. num. 19. Cesar. Argel. de legitim. contradictor. quæst. 12. num. 9. Verall. decis. 7. in fin. de iure Patronat. Rot. decis. 720. num. 8. part. 1. in posth. Farin. Barbos. de claus. claus. 157. n. 5.*

57 Ni puede obstar, a lo que se ha discurrido, y fundado, la decision en contrario citada, *in Toletan. iurisdiction. 9. Maij 1659. §. Quanto hoc ipsum apertius demonstratur, coram Bebilaqua.* Porque la disputa de aquella decision fue muy diuersa de la de este pleyto, respecto de que lo que alli se controuirtiò, y decidiò, fue, que el Priorato de San Iuan està dentro de los limites de el Arçobispado de Toledo: y para prueba de esto, la Rota se valiò de diferentes conjeturas, y entre otras, hizo ponderacion, de que su Santidad en el priuilegio en que se fundaua el Gran Prior de San Iuan eximia al Priorato del subsidio caritatiuo, taxas, contribuciones, y otras imposiciones: lo qual no fuera necessario si huuiera querido constituir territorio separado, y distincto; porque en este caso, dize, que el Prior

fue-

fuera verdadero Diocesano, y que tambien el Priorato quedara exempto de la paga de los diezmos. Pero esto, ni fue motiuo de la decision, ni proposicion necessaria, sino es exornacion del Auditor que la estendiò: y assi se reconoce en las doctrinas que se citan, que son el *cap. Dudum* 31. *de decimis*; la decision 138. y 254. de Coccino: doctrinas generales, y que solo prueban, que el Parroco tiene la assistencia de derecho para la percepcion de los diezmos. Por lo qual no se deue hazer insistencia en lo que en quanto a este punto se dize en dicha decisiõ *Per transennam*, quando ay otras puntuales, y terminantes en terminos de dismembracion, y que ex professo disputan la question. *Nam vt dixit Rota in decis.* 497. *part.* 6. *recentior. Rubei, num.* 71. 73. 76. 78. 87. & 105. *decisionibus, illis est adhærendum, in quibus ex professo, & maturè est aliquis articulus discussus, & parui faciendum, quod per transennam, & non ex mente Dominorum in alijs fuerit dictum, & semper debent intelligi decisiones Rotæ secundum iura, & decisiones in eis allegatas.*

58 De que resulta ser indubitable, que en el dicho priuilegio de dismembracion no està comprehendido el derecho de percebir los diezmos. ¶ Y quando en esto huuiera alguna duda (que no la ay) estando la obseruancia subsequuta a fauor de la Santa Iglesia de Seuilla, se deuiera, y deue declarar assi, y entender en esta forma el priuilegio. Porq̃ la obseruancia subsequuta es el mejor, y mas verdadero interprete de las cõstituciones, y priuilegios Apostolicos, y se ha de estar a ella, aunque sea impropiando las palabras del priuilegio, y apartandose de su proprio, y legal significado, *cap. cum dilectus, de consuetudin. cap. cum venissent, de institution. cap. cum personæ, §. Quod si tales, de priuil. in* 6. & *sunt pulchra verba Bald. in leg. Seiæ, §. Tirannæ, ff. de fund. in-*

instruct. ibi : *Posterior possessionis qualitas declarat, quid fuerit instrumento, vel privilegio comprehensum, & quod ita fuit obseruatum eodem modo creditur ab origine intellectum. Pulchrè Rot. in recentior. Farinat. decis.* 608. *num.6. part.2. Beltramin. ad decis.* 184. *Ludouis. num.* 8. *Vbi pluribus cumulatis decisionibus probat regulas Cancellariæ priuilegia Apostolica, & similia subiacere obseruantiæ interpretatiuæ etiam si intellectus datus pro obseruantia sit malus, vel de iure non tenendus, quia magis attenditur interpretatio deducta ex obseruantia, quam proprietas verborum ipsius dispositionis, omnino videndus Fontanel. tom.2. decis.* 457. *per tot.* Y para inducir la obseruancia interpretatiua bastan diez años, *prout fatentur omnes adducti, & in numeris relatis probat D. Molin. de Hispan. primog. lib.2. cap.* 6.*n.*57. *& ibi addit.*

59 *Et in terminis*, que la obseruancia subsecuta declara, si en los priuilegios de dismembracion, y translacion de la cura de almas, queda comprehendido el derecho de percebir los diezmos, ò no, *probat Rota decis.* 497. *ex num.*4. *part.*2. *recent. Farinat. & fuit dictum in decis.*419. *num.*6. *&* 448. *nu.*3. *part.*1. *recent.* ibi : *Præterea in casu isto satis patet, quod Canonicis super istis decimis fuit ius præseruatum ex obseruantia subsequuta, de qua constat ex pluribus instrumentis, & quietantijs in decisione ponderatis, quæ obseruantia in hac materia est attendenda. Calderin. cons.*2. *vers. Primus si hoc de decim. Abbas in cap. cum contingat, num.* 8. *eodem titulo, & in cons.*58. *n.*2. *vers. Primus cum habeat, lib.* 1. *& in terminis de decimis debitis Capitulo fuit dictum in dictæ causa Conchen. decimar. cor. bon. memor. Cardinal. Pamphil. & cum sit obseruantia interpretatiua, non requiritur quod sit præscripta, sed sufficit, quod ita aliquando fuerit obseruatum. Aym. cons.*101. *num.*4.

 vers.

verſ. Et adeò, Creſcent. deciſ. 1. nu. 1. de conſtit. cum alijs in deciſ. adductis, &c.

60 Y no obſtarà ſi ſe opuſiere contra la dicha obſeruancia, que haſta el año de cincuenta noſe executò la Bula de ereccion, y diſmembracion en los Lugares de la Abadia, excepto en la Igleſia de Oliuares, en q̄ eſtà executada deſde el año de 26. porque tratandoſe de la interpretacion deſte priuilegio Apoſtolico, y ſiẽdo vno miſmo el derecho, reſpecto de todo el territorio de la Abadia, baſtò q̄ executandoſe dicha Bula en vna de las Igleſias de dicha Abadia (maximè, ſiendo en la principal, y cabeça de ella) ſe entendieſſe el priuilegio ſin perjuizio de los diezmos, que pertenecen a los ſeñores Arçobiſpo, y Cabildo de la Santa Igleſia de Seuilla.

61 Y que en eſta conformidad ſe aya practicado, haſta que tuuo principio eſte pleyto, para que aya obſeruancia general, reſpecto de todo el territorio, *vt in terminis obſeruantiæ interpretatiuæ priuilegij Apoſtolici,* ſatisfaciendo *ſimili obiectioni, dixit Rot. coram Veroſp. in cauſ. Barchinonen. Canonicat. Vener. Iun.* 1645. *poſt tract. Dian. tom.* 8. *fol. mihi* 410. ibi: *Et hæc obſeruantia licet non probetur in Eccleſ. Barchinon. Quia non contingit caſus vaccationis, ſed in alijs tantum Eccleſijs Cathaloniæ, ſuffragatur nihilominus reſpectu huius Eccleſiæ in eadem Prouincia conſiſtentis, vt magis attendatur cauſa vniuerſalis actus, quam ipſemet actus, vt ponderauit Rot. in Aſsiſsien. Canonicat. cor. Sacrat. inter recentior. deciſ. 39. num. 9. part. 3 & in ſimilibus terminis in Meſſanen. Decanatus 23. Maij 1644. cor. R. P. D. meo Ghisler. §. Attamen, & in alijs deductis in deciſione præterita, &c.*

62 Y es muy digno de reparo que la execucion de la dicha Bula en la Igleſia de Oliuares, ſin perjuizio de los diezmos pertenecientes al ſeñor Arçobiſpo, y Cabil-

bildo, se hizo en tiempo que viuia el Excelentissimo Señor Conde-Duque, a cuyo fauor se auia expedido dicho priuilegio, y la Santidad de Vrbano Octauo, que le concediò. Y no es creible, que si su Santidad huuiera querido conceder los diezmos, siendo de tanta estimacion, como son, dexara de pretender executarla tambien en quanto a ellos; pues en caso que se le pusiera embaraço por el Cabildo, le era facil el recurso al mismo Pontifice, que concediò el Priuilegio, para que lo declarasse.

63 Ex quibus, parece se deue determinar a fauor del señor Arçobispo, y Cabildo de la Santa Iglesia de Seuilla. Salua, &c.

El Lic. D. Pedro Fernandez de Miñano.